

# ПОРІВНЯЛЬНЕ ПРАВознавство

*О. Дашковська, доцент НЮА України*

## Регіональні механізми захисту прав жінок: порівняльно-правовий аналіз

Як відомо, Загальна декларація прав людини і міжнародні пакти про громадянські і політичні, а також соціально-економічні і культурні права були прототипом низки регіональних документів у галузі прав людини. Серед них особливу значущість мають конвенції, що регламентують питання захисту прав людини в масштабах окремих континентів — Європи, Америки та Африки.

На європейському континенті права людини і громадянина врегульовано двома документами — Європейською конвенцією про захист прав людини і основних свобод (1950 р.) та Європейською соціальною хартією (1961 р.), які відрізняються не тільки за сферою правового регулювання, а й за механізмами захисту прав людини. З огляду на міжнародні стандарти Європейська конвенція і Європейська хартія зробили вагомий внесок у справу уніфікації захисту прав людини на Європейському континенті, в тому числі в аспекті рівноправності статей.

Міжамериканська конвенція про права людини, прийнята 20 листопада 1969 р., багато в чому повторює положення Європейської конвенції, за винятком громадянських і політичних прав, до реалізації яких закликає ст. 26 Міжнародного пакту про громадянські і політичні права. Розробники Міжамериканської конвенції запозичили механізм захисту прав людини з Європейської конвенції, доклавши контроль за виконанням зобов'язань, узятих державами-учасниками, на Міжамериканську комісію і Міжамериканський суд з прав людини. На жаль, діяльність цих органів виявилася практично неефективною, що зумовлено політичною нестабільністю регіону, яка виражається в циклічних і деколи насильницьких потрясіннях. До того ж Міжамериканську конвенцію розроблено у відриві від реального життя і соціально-економічних умов, що склалися на континенті. Порівняльний аналіз діяльності євро-

пейських і американських регіональних органів з прав людини свідчить про те, що їх ефективна діяльність можлива тільки на основі схожості політичних систем, історичного досвіду, правових традицій і близькості рівнів соціально-економічного розвитку.

Африканська хартія прав людини і народів (1981 р.) враховує специфіку континенту, наголошуючи на питаннях самовизначення, соціально-економічного і культурного розвитку держав, реалізації суверенних прав народів на природні ресурси країн, забезпечення прав особи на розвиток, міжнародну безпеку, сприятливе довкілля. Контроль за виконанням Хартії покладено на Африканську комісію з прав людини і народів, функції якої мають в основному рекомендаційний характер. Особливість Африканської хартії полягає в тому, що на відміну від Європейської і Міжамериканської конвенцій в ній проголошено, що Комісія розглядає повідомлення про існування вагомих масових порушень прав людини і народів (ст. 58), після чого інформує Асамблею глав держав і урядів, яка всебічно вивчає ці випадки.

Африканська хартія прав людини і народів значну увагу приділила й питанню про збереження культурних цінностей континенту. Якщо в преамбулах до Європейської і Міжамериканської конвенцій йдеться про загальну спадщину країн континентів у політичних традиціях, ідеях та ідеалах, то преамбула до Африканської хартії особливо відзначає цінність африканської цивілізації. З урахуванням цієї обставини Африканська хартія підходить і до питання про взаємні обов'язки держави і громадян. Стаття 17 Африканської хартії проголошує, що «охорона і захист моральних цінностей і традицій, визнаних суспільством, є обов'язком держави». Відповідно до п. 7 ст. 29 цього документа кожен зобов'язаний «зберігати і розвивати позитивні африканські культурні цінності у відносинах з іншими членами суспільства в дусі терпимості, діалогу і консультацій і в цілому сприяти заохоченню морального здоров'я суспільства»<sup>1</sup>.

Оскільки питання про роль чоловіка і жінки в різних державах тисячоліттями регламентувалося і багато в чому регулюється нині релігійними і традиційними нормами, неминуче постає проблема про співвідношення принципу універсальності захисту прав людини та самобутності національно-культурної спадщини різних народів світу. Це є особливо актуальним щодо рівноправності статей.

У християнських державах за часів Римської імперії жінки користувалися чималими правами, але в період середньовіччя

<sup>1</sup> Права человека. Сборник универсальных и региональных международных документов. — М., — 1990.

роль жінок як у релігійному, так і в світському житті значно зменшилася. Відомий представник філософії католицизму Т. Аквінський писав: «Жінки народжуються для того, щоб їх довічно утримували під владою пана та вчителя, тому що природа в усіх відношеннях надала чоловікові переваги і визначила його для панування»<sup>1</sup>. Усе це привело християнський світ до уявлень, що «сама природа» визначила жінці другорядне місце в суспільстві.

Ще суворішою щодо правового статусу жінок була і залишається наймолодша світова релігія — іслам. Мусульманське право не тільки детально регулює поведінку особи, а й обумовлює внутрішню мотивацію її дій. У середині XIX ст. в найбільш розвинутих країнах Арабського Сходу мусульманське право своїми принципами поступилося місцем законодавству, побудованому на західноєвропейських зразках. Однак ця перебудова не торкнулася найважливішого інституту мусульманського права — «права особистого статусу». Дана галузь, крім сімейних стосунків, включає інститути, що регулюють правоздатність особи та її обмеження, питання опіки і піклування, спадкування тощо<sup>2</sup>. І дотепер мусульманське право допускає полігамію; зберігає правила, що визначають центральною фігурою при укладанні шлюбу опікуна нареченої (функцію якого виконує її батько чи інший найближчий родич по чоловічій лінії); не визнає шлюб між особами різних конфесій; зобов'язує дружину в усьому коритися своєму чоловікові, містить інші положення, що далеко відходять від ідеї рівноправності людей незалежно від статі, релігії, раси.

В Ізраїлі ставлення до сімейного права як «права особистого статусу» пояснюється релігійними сходами як наступність у праві, незважаючи на прийняття Декларації про незалежність, Закону про рівні права жінок 1951 р. і низки інших рішень Кнесету, що скасували багато норм, які дискримінували жінок у питаннях шлюбного віку, власності, спадкування, участі у вихованні синів, старших шести років<sup>3</sup>. Однак дотепер жінки Ізраїлю багато в чому обмежені в питаннях шлюбу й особливо розлучення<sup>4</sup>. Відповідно

<sup>1</sup> Цит. за: *Бабель А.* Женщина и социализм. — М., 1959. — С. 100.

<sup>2</sup> Див.: *Сюкияйнен Л. Р.* Мусульманское право и семейное законодательство стран Арабского Востока / Мусульманское право. — М., 1984. — С. 120—143.

<sup>3</sup> Див.: *Элон М.* Еврейское право: Пер. с иврита / Под общ.ред. И. Ю. Козлихина. — СПб., 2002.

<sup>4</sup> Див.: *Shenhav S.* Family Law, Women's Rights and the Jewish Religion Courts of Israel: Recent Changes in the Status Quo // Summary of Conference Papers. From Basic Needs to Basic Rights. Kaula Lumpur, 1994. — P. 19.

до Закону про юрисдикцію раввінських судів 1953 р. розлучення віднесено до виключної компетенції чоловічих релігійних судів. Цивільне розлучення допустиме в Ізраїлі тільки тоді, коли чоловік і дружина належать до різних конфесій.

Такі обставини породили розбіжності як при прийнятті міжнародних документів з прав людини, так і при розгляді їх виконання на міжнародних форумах. На Віденському конгресі з прав людини 1993 р. група країн Азії виступила з заявою про те, що права людини повинні розглядатися лише в історичному і культурному контекстах; існуюча концепція прав людини є переважно західною; права групи осіб є вищими за права окремої особи. Слід погодитися з думкою Р. Кумарасвами, який вважає, що така аргументація особливо небезпечна щодо прав жінок, оскільки будь-яке випинання культурних особливостей припускає свободу розробляти і впроваджувати в сімейне законодавство і практику його застосування норми, які не відповідають нормам, проголошеним у Конвенції про ліквідацію усіх форм дискримінації щодо жінок<sup>1</sup>.

З подібними явищами світове співтовариство зіткнулося і на Каїрській конференції з народонаселення і розвитку (1994 р.), де Святий Престол і представники мусульманських країн виступили проти закріплення в документах Каїрської конференції права жінок вільно розпоряджатися своїм тілом, у тому числі самостійно вирішувати питання про материнство, застосовуючи, якщо це необхідно, аборт. Аналогічні причини, що коріняться в релігії, культурі і звичаях, породили застереження низки мусульманських країн при прийнятті Пекінської декларації 1995 р. у тій частині, що стосувалася рівних прав жінок і чоловіків у питаннях власності на землю, зокрема при спадкуванні<sup>2</sup>.

Міжнародне право, що базується переважно на консенсусі держав, має враховувати самотність культури різних держав світу, в тому числі мотивації релігійного змісту. Звідси множинність підходів при визначенні прав людини практично в усіх міжнародних документах про права людини. Так, ст. 12 Загальної декларації прав людини проголошує, що «ніхто не може піддава-

<sup>1</sup> Див.: *Кумарасвами Р.* Принцип универсальности и культурного разнообразия // Заявляем наши права. – М., 1996 – С. 31.

<sup>2</sup> Див.: *Поленина С. В.* Права женщин в системе прав человека. Международный аспект // Гендерный калейдоскоп. Курс лекций / Под общ. ред. М. М. Малышевой. – М., 2001. – С. 268.

тися безпідставному втручанню в його особисте і сімейне життя», яке може будуватися і відповідно до релігійних канонів. До того ж ст. 16 Загальної декларації закріплює право чоловіків і жінок одружуватися і засновувати родину без будь-яких обмежень за ознаками раси, національності, релігії, а також встановлює, що вони користуються однаковими правами в шлюбних стосунках. Багато світових культур і майже всі світові релігії можуть бути витлумачені на захист концепцій прав людини, і кожне звернення до релігійного і культурного контекстів має сприяти зміцненню міжнародних норм, а не обмежувати їх дію.

Колізії між нормами міжнародного права з питань рівноправності статей і національними звичаями та традиціями окремих держав найбільш помітні у сфері сімейних відносин, планування родини і репродуктивних прав. Для окремих регіонів, у першу чергу Африки, актуальною є проблема дискримінації жінок у питаннях землекористування і спадкування землі. У Ботсвані, наприклад, доступ до виробничих ресурсів, включаючи землю, визначається статтю власника. Жінки мають право на землю тільки як дочки і дружини, оскільки чоловіки одержують документи, що підтверджують їх права на сімейні земельні ділянки, і не дають жінкам можливості розпоряджатися землею. Те ж саме стосується і багатьох африканських країн щодо інституту спадкування земельної власності, яке відбувається по чоловічій лінії, і більшу частину маєтку одержує старший син. Виходячи з того, що власність повинна залишатися в родині, дітям жіночої статі відмовляють у праві на спадщину, оскільки передбачається, що вони вийдуть заміж і майно перейде в іншу родину. Ці дискримінаційні правила продовжують застосовуватися, оскільки держава не бажає втручатися в те, що вважається «приватною сферою», яка регулюється звичаями<sup>1</sup>.

Усунення розбіжностей між нормами національного законодавства окремих держав, що базуються на звичаях та релігійних догмах, і міжнародними нормами про права жінки — завдання першочергової ваги. Його реалізація вимагає об'єднання зусиль світового співтовариства і національних правозахисних організацій. При цьому міжнародні документи про права людини, в тому числі Конвенція про ліквідацію усіх форм дискримінації щодо жінок, можуть і повинні служити відправними для демократичних і соціальних змін.

<sup>1</sup> Див.: Кумарасвами Р. Вказ. праця. — С. 31.

Руйнуванню міфів про непорушність будь-яких звичаїв, які виходять своїми коріннями в історію і освячені традиціями та релігією, може допомогти досвід США. В XIX ст. практично в усіх країнах світу заміжня жінка була позбавлена права розпоряджатися власністю, укладати договори, брати будь-які юридичні зобов'язання. За законом жінка виступала як своерідний соціальний інвалід. Наприклад, колоністи, що прибували з Англії в США, привнесли в суспільну практику цієї країни, що базується на загальному праві, концепцію шлюбу як «притулку, укриття» для жінок. Відповідно до цієї концепції у шлюбі чоловік і жінка виступають як єдина особа, особистий статус дружини після укладання шлюбу припиняється, а за дружину виступає чоловік, який захищає її інтереси<sup>1</sup>. Уся власність дружини, в тому числі її зарплата, стає власністю чоловіка. Внаслідок цього жінка потрапляє в повну фінансову залежність від чоловіка. При цьому на відміну від інших контрактів, де сторонам надавалася широка свобода розсуду, коло прав і обов'язків подружжя у шлюбному контракті було суворо регламентовано державою. Але в судову практику США у середині XIX ст. було внесено зміни, спрямовані на закріплення за заміжною жінкою права на її майно в інтересах майбутніх поколінь. Поступово шлюб став тлумачитися як контракт рівних громадян, кожний з яких відповідає за добробут родини, несе домашні обов'язки і бере участь у вихованні дітей<sup>2</sup>.

Дисбаланс у питаннях рівноправності статей через традиції, релігію і звичаї тривалий час був характерний і для Європи. Частково така ситуація зберігається і понині. Хоча в Данії у середині 70-х років XX ст. було прийнято низку законів, покликаних забезпечувати рівні права і рівні можливості чоловіків і жінок, дія цих законів не поширюється на Фарерські острови і Гренландію, де тільки з прийняттям у 1988 р. закону про власність на землю жінки вперше одержали право успадковувати землю нарівні з чоловіками<sup>3</sup>.

В багатьох державах і регіонах світу, поряд з дискримінацією за ознакою статі, збереглися і просто варварські звичаї щодо жінок і дівчат. Йдеться насамперед про «вибракування» дівчат ще

<sup>1</sup> Див.: *Молокомме А.* Экономические права женщин в контексте прав человека / Заявляем наши права. М., 1996. — С. 42–45.

<sup>2</sup> Див.: *Stetson D. M.-B.* Women's Rights in the USA. Belmont, 1991. — P. 128–132.

<sup>3</sup> Див.: *The Periodic Report by the Government of Denmark on the Implementation of the Convention on the Elimination all Forms of Discrimination against Women.* Copenhagen, 1993. — P. 6.

до їх народження, що стало можливим з розвитком медицини і техніки, яка дозволяє визначати стать ще не народженої людської істоти. Такі акти існують в ряді держав Азії, зокрема в Індії та Пакистані. Такими видами культурних традицій, що існують в громаді протягом багатьох поколінь, є: шлюби в ранньому віці; заборони жінкам контролювати народження дітей; переваги для дітей чоловічої статі і умиртвіння новонароджених дівчат; знахарська практика рододопомоги; перевірка на незайманість тощо.

Особливо небезпечними є операції по видаленню хірургічним шляхом деяких чи усіх найбільш чутливих частин жіночих статевих органів. Це віковічна практика, яка пояснюється існуванням відповідних звичаїв. Вона поширена в країнах Африки, Азії, Близького Сходу і Аравійського півострова. У деяких громадах такі операції, що калічать дівчат, є важливою частиною обряду, який знаменує дорослішання дівчини. Такі операції роблять і жінкам під час укладання шлюбу. Вважається, що за допомогою подібних операцій можна контролювати сексуальність жінки, однак насамперед мається на меті збереження жінкою невинності до шлюбу і гарантування її цнотливості надалі. Фактично такі операції, приносять жінкам і дівчатам численні фізіологічні ускладнення і надзвичайні психологічні проблеми. Практика застосування операцій на жіночих статевих органах давніша за християнство та іслам. У Давньому Римі їх застосовували, щоб перешкодити появі потомства у рабинь. У середньовічній Англії жінок змушували носити металеві пояси вірності, щоб не допустити зради дружин під час тривалої відсутності їх чоловіків. У тій чи іншій формі така практика існувала до XIX ст. в Англії, Франції, США, царській Росії та інших країнах<sup>1</sup>.

Більшість із зазначених традицій є актами насильства щодо жінок і дівчат з боку родини і громади, але держава найчастіше не звертає на це увагу, в тому числі на такі факти, як побиття і зґвалтування особи членами сім'ї. Міжнародне співтовариство тривалий час не займалося питаннями насильства щодо жінок, оскільки вважалося, що ця проблема входить у приватну сферу, на яку не поширюється дія міжнародних конвенцій. Однак через зростання кількості національних конфліктів виявилось, що від на-

<sup>1</sup> Права человека: Изложение фактов. Опасная традиционная практика, пагубно отражающаяся на здоровье женщин и детей.— Женева, 1995. — Вып. 23. — С. 9—18.

сильства страждають не тільки окремі жінки, а й цілі соціальні групи — жінки-біженки, жінки-мігранти, жінки, що належать до національних меншин, жінки-інваліди, жінки-в'язні тощо. Це привело до формування в міжнародному співтоваристві думки про те, що насильство щодо жінок є проявом історично сформованого нерівного співвідношення сил між чоловіками і жінками в суспільстві, одним з основних соціальних механізмів, за допомогою якого жінок змушують займати підлегле становище порівняно з чоловіками. Такі обставини вимагали встановити відповідальність держав перед своїми громадянами за недодержання гарантованих міжнародним співтовариством прав і свобод, проголошених у багатьох міжнародних документах.

Бажаючи надати такому підходу характеру міжнародного зобов'язання, Генеральна Асамблея ООН прийняла 20 грудня 1993 р. Декларацію про ліквідацію насильства щодо жінок. На особливу увагу заслуговує ст. 2 цієї Декларації, що визначає види насильства щодо жінок: фізичне, статеве і психологічне не тільки в сім'ї та суспільстві, а й насильство з боку чи при потуранні держави, де б воно не відбувалося. Важливою є і ст. 4 Декларації, яка орієнтує держави на позитивні дії. На жаль, виявлені порушення прав жінок нерідко залишаються безкарними і виправдовуються як невід'ємна частина культури, релігії чи людської природи. Огляд міжнародної правозахисної практики свідчить про те, що міжнародні і регіональні правозахисні конвенції дуже рідко застосовуються в судовій і адміністративній практиці уповноважених органів різних держав<sup>1</sup>.

Сьогодні спільним для всіх держав світу є процес глобалізації гендерної рівноправності, яка з правової точки зору проявляється в піднесенні проблеми прав людини в цілому і прав жінки зокрема з національного рівня на рівень міжнародного права, наслідком чого є прийняття низки міжнародних конвенцій і декларацій, присвячених гендерній проблематиці, визнання індивіда, незалежно від статті, рівноправним суб'єктом міжнародного права. Перед світовим співтовариством постає завдання виробити багатопільову стратегію забезпечення гендерної рівноправності осіб на національному, регіональному та міжнародному рівнях.

*Надійшла до редколегії 20.01.04*

<sup>1</sup> Кук Р. Использование Конвенции по ликвидации всех форм дискриминации женщин для расширения человеческих прав женщин / Заявляем наши права. — М., 1996. — С. 46–47.